a3 364

4º



POR

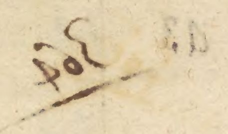
EL DOCTOR AN-tonio de Salinas, Canonigo de la Colegial de la santa Igle-sia de Alcala de He-nares.

CONTRA

El Licenciado Ambrosio Mu-ñoz de Salinas, presbytero, vezino de la villa de Villamayor.

S. si uno fundo mayorazgo o vinculo llamando a uno y a los de aquel nombre de su descendientes y este llamado muere sin nombrar si se acaua el maiorazgo o vinculo o quien es visto pasar

En Granada, por Bartolome de Lorençana, a la esqui-na de la calle del Pan, junto a la Real Chãcilleria. Año de 1627.





STE Pleyto es ſobre la ſucesſion del vinculo y patronazgo que fundò el Licenciado Antonio de Salinas, Presbytero, en fauor de don Miguel de Salinas ſu ſobrino, y ſus hijos y deſcendiētes.

Preſuponeſe breuemente en el hecho, que en primero de Março de 1607. el dicho Licenciado Antonio de Salinas hizo mayorazgo de ciertos bienes rayzes, en fauor de don Miguel de Salinas ſu ſobrino, hijo de Miguel de Salinas ſu hermano menor, y ſus hijos y deſcendiētes, y a falta dellos le dio facultad, para que pudieſſe nombrar perſona que ſucedieſſe en el por eſta clauſula.

Iten, que en caſo que el dicho ſeñor Miguel de Salinas muera ſin dexar hijos ni deſcendientes, y para deſpues dellos, deſde luego quiero y es mi voluntad el ſeñalar ſuceſſor en el dicho mayorozgo, con tanto que el tal llamado y ſuceſſor, aya de ſer, y ſea de los deſcendiētes del ſeñor Antonio de Salinas mi ſeñor y padre, que ſanta gloria aya, ſin que por ningun camino auiendo los dichos deſcendientes pueda llamar otros.

En virtud deſta donacion el dicho don Miguel poſſeyo el dicho mayorazgo todo el tiēpo que viuio, y auiēdo muerto ſin dexar hijos, y ſin nombrar perſona que ſuceda en el, pretēde el dicho Licenciado Ambroſio Muñoz de Salinas ſer legitimo ſuceſſor, por dezir que es hijo de Iuan de Salinas, hermano mayor del fundador, y de mejor linea.

El dicho Doctor Salinas pretende, que como hermano legitimo del primer llamado, y vltimo poſſeedor, que fue el dicho don Miguel

es

es a quien pertenece la sucesion del dicho mayorazgo, y que se han de confirmar los autos en su fauor proueydos por los Licenciados dō Iuan Ossorio, y Iuā Suarez, Iuezes arbitros que fueron deste pleyto, en que le declararon por tal, y le mandaron dar la possession.

Cierto es, que aunque el dicho Licenciado Antonio de Salinas no passò adelante con los llamamientos, despues de auer hecho el del dicho don Miguel su sobrino, que murio sin dexar descendientes, ni nombrar persona que sucediesse, no por esso se extinguio el mayorazgo, sobre que es este pleyto; porque eo ipso, q̄ dixo que hazia vinculo y mayorazgo perpetuo de los bienes que nombrò, fue visto constituyrle en fauor de toda su familia, cō las calidades, condiciones, y llamamientos, y circunstancias necessarias, para la perpetuydad, y conseruaciō del conforme a su naturaleza, y dispuesto por derecho y costumbre vniuersal destos Reynos, sin que se fenezca, ni acabe, por auer hecho llamamientos limitados, o no auer hecho llamamiento alguno; porque la ley suple los que ellos omitieron: vt ex pluribus resoluūt Couarr. lib.3. variarum, cap.5. nume. 6. Burgos de Paz, cons.2. num.75. & cons.44. nume.11. D. Ioann. del Castill. lib.2. controu. cap.22. num. 2. Mier. de maioratu, 1. parte, quæst. 48. nu. 70. & seqq. Molina de Hispanor. primogen. lib.1. cap.3. nu. 1. ibi: *Quam ob rem si quis maioratum instituens dixerit ex bonis meis maioratum instituo, etsi nihil aliud adiungat, nullasque aliàs conditiones adiiciat in huiusmodi bonis, idem succedendi ordo seruabitur, qui legibus Regijs ipsi Regno Hispaniarum, quod omniū Hispanorum primogeniorum, caput est statutus inuenitur.* Y esto procede con mas euidencia en nuestro caso, por auer impuesto el fundador en los bie-

nes

nes vinculados grauamen de Missas, vt ex Flores de Mena, lib.1.variar.quæst.18.à num.19.& in addit.ad decis.Gammæ 225. Lara, de anniuers.lib.1.cap.14.num.13. quamplurimos adducens.

Con estos presupuestos que son constantes no es disputable la materia deste pleyto cõtra el Doctor Antonio de Salinas, porq̃ para preferirse al Licenciado Ambrosio de Salinas, tiene en su fauor todos los fundamẽtos que son propios de la naturaleza de los mayorazgos.

El primero, la prelacion de linea, porque eo ipso, que se forman los mayorazgos, tienẽ precisa, e inuariable forma de suceder, scilicet, por lineas derechas, continuandose la primera de mayor en mayor, hasta que se acaba, y de alli boluiendo a la que era segunda en el stipite y tronco inmediato, & sigilatim en los descendiẽtes de cada stipite, hazen linea los primogenitos para toda su descendencia, y acabados estos los segundogenitos, y luego los terciogenitos. Desuerte, que muriendo el vltimo posseedor sin descendientes, se ha de acudir a la linea inmediata que tuuiere origen del tronco comun; ex qua vltimus possessor descendit, cap. vnico de natura succ.feud.ibi: *Ad solos, & ad omnes, qui ex illa linea sunt ex qua iste fuit.* Donde interpreta Balçaranus, lib. 2. de feud. fol.mihi 321.num.11.la palabra, *ex qua iste fuit*, non quæ ab ipso procedit cum descesserit sine filijs, sed ex illa de qua descendit, idque præsensit Andręas de Isernia, in eodem text.num.31.concludens, quod in proposita specie feudum deuoluitur ad eos solos, & ad omnes qui sunt descendẽtes ex illa linea proxima, vnde successor mortuus descendit, D.Molina, de primog.lib.3.c.6. num.30. Alexand.Raudens.cons.26.nume.15.

volum.

volum. 1. Bald. conf. 20. num. 2. volum. 5.

Y la razon que dà el Licenciado Ambrosio Muñoz, de que por ser hijo de hermano mayor del fundador se ha de preferir, y que tiene prelacion de linea, procederia en caso que el dicho don Miguel muriera sin dexar hermano, y el q̃ concurriesse con el fuera hijo de hermano menor, que entonces era corriente su pretension por la prerrogatiua della, concurriendo ygualdad de sexo y grado, como en este caso: pero auiendo hermano legitimo, como es el Doctor Antonio de Salinas, que viene a ser secundogenito, respeto de don Miguel primer llamado y posseedor, no le puede hazer competencia ninguno de otra linea, hasta que se ayan acabado todos los de la del segundogenito, vt idem Molina resoluit dict. lib. 3. cap. 6. numer. 30. ibi: *Cum inclusio lineæ primogeniti omnes alias lineas excluserit, vsque quo omnes hi deficiant, qui ex eius linea processerint, quod notat eleganter Bal. in l. cum in antiquioribus, C. de iure deliber. num. 11. vers. 9. quia primogenitus, vbi inquit, quod primogenitus nascendo se inclusit, & per consequens exclusit perpetuo secundogenitum. Ideoque dum aliquis ex linea primogeniti superent, nec secundogenitus, nec etiam alius ex eius linea procedens ad maioratus successionem admittendus erit. Id ipsum etiam optimè declarat Paul. cons. 164. num. 4. & 5. lib. 2. vbi inquit, quod filius primogenitus efficit primum caput in linea descendentium. Secundogenitus autem secundum caput constituit, vt eo ordine, ad instar ædicti prætorij, de bonor. possession. ad maioratus successionem filij admittendi sint, ita vt dum aliquis ex primo capite superit, nullus ex secundo capite in eo maioratu succedere possit.* D. Ioann. del Castillo, lib. 3. controu. cap. 19. num. 185. vers. Ac primũ equidem, ibi: *Ac primum equidem, quod is, qui maioratum, aut primogenium instituit in fauorem suæ agnatio-*

nationis, aut familiæ illud præsertim intendisse, atque voluisse creditur, vt tã in linea descendentium, quam in linea transuersalium gradatim deferatur primogenito, & eius recta linea. Quo fit vt inclusio primogeniti omnes alias lineas excludat quousque omnes ex prima linea deficiant, quoniam filius primogenitus efficit primum caput in linea descendentium secundogenitus secundum. Et idem est in colateralibus primi gradus. Petrus Surd. conf. 403. num. 10. ibi: *Quinto primogenitus cum nascitur, duo efficit primum se ipsum includit secundo vero loco secundogenitum excludit, vt inquit Bald. in l. cum in antiquioribus, num.* 11. *vers.* 9. *quia primogenitus, C. de iure deliber. ideo donec aliquis extat de primogeniti linea, secundogenitus, & qui ab eo descendunt, non admittuntur ad successionem.* Castrens. *in cons.* 164. *num.* 4. & 5. *volumi.* 2. & *idem dicit Præpositus in cap.* 1. *nu.* 10. *in fin. de feud. March. Socin. in cons.* 252. *num.* 17. *volum.* 2. *multos alios allegat Molin. in dict. tract. lib.* 3. *cap.* 6. *num.* 30. & *seqq.* Celsus Hugo, *cons.* 120. *nume.* 14. *Menoch. in cons.* 442. *num.* 10. *sic igitur statim cum D. Albertus est natus inclusit se, & lineam suam, adeò, quod etsi postea ipse defecerit, sui tamen descendentes in tantum remanserunt inclusi, quod donec aliquis ex eis extabit, secundogenitus suique descendentes non possunt vllo modo aspirare ad successionem, & facit quod dicimus sequentem in gradu nõ admitti, quandiu primo gradu vocatus potest succedere.*

Y en tanta manera tiene juridicos, e inuiolables fundamentos la pretension del dicho Doctor Salinas, por razõ de la linea, que en los mayorazgos, entre las quatro cosas q̃ causan prelacion de suceder, scilicet, linea, grado, sexo, y edad, tiene el primer lugar y prerrogatiua la linea, vt vndique quæratur, quien está en la mas cercana, y aquel se admite, aunque los siguientes le tengan ventaja en essotras tres de grado, sexo,

sexo, y edad; vt ex l.2.tit.15.part.2.deducit Gregor.glos.18.quæst.6.ad finem, ibi: *Vel dic ad melius, quod præfertur ille consanguineus Regis, qui descendit à primogenito, & ita secundum ordinem primogenituræ, licèt alter æqualis sit maior ætate.* Molina, de primogen.lib.3.cap.4.nume.13. Casanate, cons.38.num.114. Gutierrez, lib.3.pract.quęst.67.num.53.D.Castill.lib.3.cap.19.nu.327. Peregrin.cons.42.num.6.volum.3. Marta, omnino videndus, de succe.legali, 1.p.q.22.artic.1.n.20.& seqq.Bald.cons.137.lib.2. in fin. asserens, quod vbi est prioritas in linea, licèt remotior in gradu præfertur proximiori, habenti prærrogatiuam alterius cuiuscunque ex dictis causis: y assi concurriendo en el la dicha prerrogatiua de linea, ygualdad de sexo, prelació de grado, no ay razon porque se le pueda negar al dicho Doctor Salinas la sucession del dicho mayorazgo.

El segundo fundamento es el que resulta de la l.peto, §.fratre, ff.de legat.2.l.Labeo 21.§. pactum eius clemens, ff.de statu lib. ibi: *Cui enim voles rogo restituas, si nullum elegisset; cui restituet? omnibus deberi Imperatorem Antoninum constituisse,* & ex l.cum ita legatur, §. in fideicommiss.ibi: *Admitti possunt, qui nominati sunt, aut post eos omnes extinctos, qui ex nomine defuncti fuerint eo tempore, quo testator moreretur.* ff.eodem tit.de legat.2.per quæ notant DD. que muriendo el posseedor del mayorazgo sin sucessor legitimo, ni auer hecho nombramiento del (como en nuestro caso) es de la naturaleza de los mayorazgos perpetuos, que suceda el pariente mas cercano al vltimo posseedor, como si se defiriera abintestato, vt idem D.Molin.lib.1.cap.4.nu.17.ibi: *Præterea cum bona maioratus, vt superius diximus in familia perpetuo conseruari debeant, ex eo consequitur,*

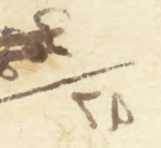
quod

quod ipse maioratus deficiente expressa vocatione non finiatur, sed quod extinctis his, qui nominati sunt maioratus successio ad proximiores, non nominatos deuenire debeat. Et paulo inferius, ibi: *Ad fideicommissū relictum familiæ primo loco admitti eos, qui nominati sunt eisque deficientibus fideicommissum nō expirare, sed proximioribus familiæ desferri, donec nullus ex ipsa familia supersit, &c.* Marta, de succes. legal. 1. p. quæst. 12. artic. 1. num. 16. ibi: *Semper obseruandus est ordo succedendi abintestato, ita vt proximior vltimi morientis succedat, & nulla ratio diuersitatis reddi potest, cur diuersum mutata linea cum vtrobique seruanda est successio veluti abintestato,* vt probat Bart. in l. fin. ff. ad Trebel. D. Ioan. del Castill. lib. 3. controuers. cap. 19. á num. 135. ibi: *Si autem linea recta descendentium deficiat successio defertur proximiori, etiam transuersali.* Idque ex eadem l. partitæ, ibi: *Pero si todos essos fallecieren, deue heredar el Reyno el mas propinquo pariente que huuiesse: & tūc equidem debet considerari proximitas in Regni successione, non à primo Rege, sed ab vltimo eiusdem Regni successore, l. 9. tit. 1. par. 2.* ibi: *Que son mas propinquos parientes a los Reyes al tiempo de su finamiento,* vbi Gregorius Lopez, verbo, *de su finamiento,* id notat l. 2. tit. 18. part. 3. ibi: *E si hermano no huuiere nōbrado, el pariente mas cercano,* & ita declarat Molina, dict. cap. 3. num. 13. Pater Ludouic. Molina, tomo 3. de iustitia & iure, disput. 326. nu. 12. colum. 1. ibi: *Vltimo videlicet possessori,* idem Molina, lib. 3. cap. 9. num. 11. ibi: *His tamen non obstantibus contraria sententia, imò quòd proximitas respectu vltimi maioratus possessoris, non autem institutoris consideranda sit, probatur ex eo quod quotiens fideicommissum, seu maioratus defertur familiæ agnationi, seu cognationi, in eo fideicommisso succedendum est eo ordine, quo in successione abintestato succeditur, l fin. C. de verb. signif. glos. in l. cum ita legatur, §. in fidei-*

com-

commiſſo, verbo, moreretur, vbi communiter ſcribentes id notant, ff. de legat. 2. Alex. conſ. 55. num. 2. ad finem, lib. 4. Carol. Ruin. conſ. 49. num. 11. lib. 2. & conſ. 168. num. 3. eodem lib. & alibi ſæpe ſcribentes in ſucceſsione autem abinteſtato, ſemper proximitas conſideratur reſpectu vltimi maioratus, ergò id ipſum dicendum erit in ſucceſsione maioratus, quæ ad inſtar ſucceſsionis abinteſtato regulanda eſt. Y aunque los dichos text. in l. peto, §. fratre, l. Labeo, l. cum ita legatur, §. in fideicommiſſo, que ſon los originarios en que ſe fundan todos los Doctores referidos, digan, que ſe admiten todos los de la familia, ſe ha de entender en los fideicommiſſos ſimples, familiæ relictis: pero en los perpetuos, como es el nueſtro, (como dexamos fundado) cuya naturaleza es ſuceder vno ſolo, no ſe ha de admitir mas, porque fuera ſuceder contra lo diſpueſto por el fundador, y deſtruyr la verdadera y genuyna naturaleza dellos, ita Molin. lib. 2. cap. 4. num. 42. ibi: *Cum enim ea ſit maioratus natura, vt in eo non niſi vnus ſuccedere debeat, conſequens eſt, vt electore non eligente fideicommiſſum ipſum vni ſoli, atque primogenito proximiori, non autem pluribus deferendum ſit, aliàs enim ſucceſsio maioratus inſtitutoris contraria eſſet, primogeniumque ipſum deſtrueretur, quod nullatenus dicendum eſt.*

El tercero fundamento es el que reſulta del llamamiento que el Doctor Salinas tiene por miniſterio de la ley, como ſubſtituto legal, que aſsi ſe llaman los que ſuceden legis diſpoſitione: porque aunque es cierto, que en eſte pleyto no eſtan llamados a la ſuceſsion del mayorazgo los venientes abinteſtato facto, & diſpoſitione hominis, eo ipſo, que faltò llamamiento, y el vltimo poſſeedor dexò de nombrar, fue viſto conformarſe con la ley, y querer que ſuceda el que por diſpoſiciō della eſtá nombrado;



no por presuncion, como dexamos fundado, sino por verdadero y especifico llamamiẽto: desuerte, que nemo remotioris gradus, le pueda hazer competencia, ni admitirse su pretension, ex celebri text. in l. conficiuntur, ff. de iure codicillorum; donde el que no testa es visto disponer tacitamente de sus bienes, en fauor de los deudos y parientes mas proximos, verba legis, ibi: *Et ideò fideicommissa dari possunt abintestato succedentibus, quoniam creditur pater familias sponte suã his relinquere hæreditatem*. Pereyra de Castro, decis. 8. num. 1. vers. Et primo videbatur, ibi: *Adeò vt si vltimus possessor sine nominatione decedat, proximior illi nominatus censeatur*. D. Ioann. del Castill. lib. 3. controuers. cap. 19. num. 136. ibi: *Quia cum non sit persona instituentis, cuius proximitas valeat cõsiderari, sed omnibus de sanguine naturaliter, & necessario successio deferatur, sequitur necessario, quod nulla alia proximitas considerari possit, quam Regis prædefuncti, in cuius locum sequens subrogatur*. Y haze a este proposito lo que refire Menoch. en el cõs. 210. num. 50. donde vno instituyò a su muger por heredera, y le grauó que restituyesse la herencia despues de su muerte a vn deudo suyo, y que pudiesse disponer de mil florines en quiẽ quisiesse: auiendo muerto abintestato se dudò a quien perteneceriam estos mil florines, vtrum fideicommissario, vel hæredibus abintestato vxoris; y refiere Surdo, que Baldo Nouelo respondio, que a los herederos de la muger, pues tenian en su fauor llamamiento expresso, que es el de la ley, y se funda in dict. l. conficiuntur, ff. de iure codicil. y con la misma resolucion se queda Surdo, refiriendo a otros muchos Doctores que tienen lo mismo, ibi: *Testator instituerat vxorem suam hæredem, & voluit quod post mortẽ suam restitueret hæreditatem cuidam suo cõsanguineo,*

& quod de dicta hæreditate posset adlibitum disponere, vsque ad valorem mille. Decesserat hæc vxor intestata, hoc est nulla facta expressa dispositione de dictis mille. Dubitatur an hæredes abintestato, qui successerant ipsi vxori, possent etiam consequi hanc summam? Et ait Bal. ipse Nouelus, se respondisse apud Anconã hæredes illos potuisse cõsequi dicta mille, quia illa vxor satis dicebatur disposuisse, cum venientes abintestato vocasse dicatur, l. conficiuntur, de iure codicil (& maxime inquit Bal. ille) ex quo ab eis nihil ademit: nam nihil adimendo, voluit eos succedere in omnibus, atque ita etiam in illis mille. Mantic. de coniect. vltima. volunt. lib. 7. tit. 7. num. 14. ibi: *Hoc loco notandũ est etiam, quod si testator grauauis hæredẽ, vt post mortem restituat hæreditatem, ita tamen, quod possit disponere vsque ad valorem ducatorum mille, si hæres grauatus intestatus decesserit, adhuc eius legitimi hæredes ex coniectura voluntatis possunt ex bonis subiectis fideicommisso, mille deducere, & retinere, quia satis intelligitur disposuisse tacitè, iusta legem conficiuntur in principio, ff. de iure codicill. & legem codicillis, §. matre, de legat. 2. nam qui nõ testatur, tacitè videtur ordinare id, quod lex ipsa disponit de eius successione, Bald. in cons. 121. n. 2. lib. 4.*

El quarto y vltimo fundamento es, que de la misma forma que el testador en primero lugar llomò al dicho don Miguel a la sucessiõ de ste mayorazgo, y a todos los de su familia, sic similiter, auiendo muerto sin hijos, ni descendiẽtes, ni auer llamadose, entendia que su volũtad fue preferir despues de su muerte al dicho Doctor Salinas su hermano, argumento text. in l. cum acutissimi, C. de fideicommis. in fin. ibi: *Ne videatur testator alienas successiones proprijs anteponere.*

Esto se haze mas euidente, y la justicia del dicho Doctor Salinas sin genero de disputa, cõ

que

que deſpues de la eſcritura de donaciõ del año de 7. referida en el primer preſupueſto; el dicho Licenciado Antonio de Salinas fundador, por el año ſiguiente de doze en ſu teſtamento debaxo de cuya diſpoſicion murio, haziendo mẽcion de la dicha eſcritura de fundacion, y reualidandola, y aprouando de nueuo, dixo, que la auia hecho en fauor del dicho don Miguel, por las buenas obras que auia recibido de Miguel de Salinas ſu padre y hermano, porque le auia ayudado a ganar la haziẽda y tierras de q̃ auia cõſtituydo el dicho vinculo, y por deſcargo de ſu conciencia, ibi: *Iten digo, que yo tengo ordenado, y otorgado vn patronazgo, e mayorazgo en fauor de don Miguel de Salinas y la Peña mi ſobrino, hijo de dõ Miguel de Salinas mi hermano, de ciertas tierras, y vn cenſo, ſegun que en el ſe contiene, con la carga de treciẽtas Miſsas cada vn año, que paſsò, y ſe otorgò en la villa de Meco, ante fulano Polo eſcriuano publico de la dicha villa, el qual es mi voluntad, ſe guarde y cumpla como en el ſe contiene: porque es mi voluntad, y lo otorguè para deſcargo de mi alma, y la de mi hermano Miguel de Salinas, padre de don Miguel de Salinas y la Peña, por las buenas obras que me auia fecho, y ha cuydado a ganar la dicha hazienda con que comprè las dichas heredades que aſsi dexo en el mayorazgo.*

Ecce, que la dicha donaciõ vino a ſer ob cauſam remuneratoria, de las buenas obras que de ſu hermano auia recibido, y por el trabajo que en adquirir juntamente con el la haziẽda auia tenido. Y mouido deſſo, ya q̃ en vida no lo auia ſatisfecho, ni remunerado en coſa alguna, deſpues de ſu muerte lo hizo en el dicho don Miguel ſu hijo, prefiriendolo a ſus ſobrinos, hijos de Iuan de Salinas ſu hermano mayor: y eſte fue el principal motiuo q̃ tuuo para ello, dexando aſsimiſmo los bienes con grauamen

per-

perpetuo de Missas por su alma, y la del dicho su hermano Miguel, sin hazer mencion del padre del dicho Licenciado Ambrosio Muñoz.

Y aunque es cierto, que paraque la donaciõ sea y se entienda remuneratoria, nõ bastan las palabras enunciatiuas, y relacion del instrumẽto per se, sino que es necessario que demas de auerse especificado las causas en el se prueuen por la persona que pretendiere que lo es, vt ex Oldrad.cons.5.Alex.cons.14.col.1.lib.1.Paulus de Castro, cons.453.col.vlti.vers. Quarto facit dubium. Tiraq.in l.si vnquam, verbo, donatione largitus, n.85.C.de reuocãd.donat. Matiẽç. l.15.tit.10.lib.5.recop.gl.12.n.2.ibi: *Ex quo infertur non sufficere mentionem generalem meritorum, vt donatio remuneratoria censeatur, &c.*

Esta resolucion tiene dos limitaciones, q̃ entrambas se hallan en nuestro caso. La primera es el auerse hecho por quien no le estaua prohibido por derecho el hazerla, assi por razon de su persona, como por la de en quien se hizo, q̃ ni era hijo espurio, sino sobrino hijo de su hermano, ni fue en fraude de otros hijos, respeto de quien se pudiesse induzir, ni de acreedores, cuyos creditos pudiera defraudar; que entõces basta la enunciaciõ sola de las palabras del instrumento, y relacion de los meritos, y causas para que se diga remuneratoria, ita ex Bart. & DD.in l.Aquilius Regulus, ff.de donatio. Paul. de Castr.in l.per diuersas, C.mandati, Gregor. Lop.in l.3.titu.10. part.2.in verbo, *la mereciesse*, Matienç.in d.l.15.tit.10.gl.12.n.5.ibi: *Vbi autem fit mentio specialis meritorum in donatione, creditur donanti id asserenti, maximè si per instrumentum publicum id asseruerit, nisi donare sit prohibitus.* Et paulo inferius, ibi: *In prohibitis autem donare nisi procedãt merita, non probatur merita per assertionem generalẽ*

 meri-

meritorum, secundum Alex. &c.

La ſegunda es, el auer hecho el dicho Licenciado Antonio de Salinas mencion de las obligaciones que tenia a ſu hermano, y buenas obras que del auia recibido en diferente inſtrumento del de la donacion, porque entõces como en el proemio deſta no ſe auiã referido las palabras generales que ſe ſuelen poner, videlicet: *por las buenas obras, y ſeruicio que me ha fecho, y obligacion que le tengo, &c.* Que entonces ſe preſumen fraudalentas, y con animo de hazer cauſa de remuneracion lo que es gratuito, aut animo auferendi alicui ſubſtantiam, argumento text. in l. inſulam, ff. de præſcript. verbis, l. ſi olei C. locati, l. ſi vno, in princ. ff. eodem titu. donde aunque en algunos contratos de locaciõ, ſe ponen palabras, y forma que mira a contrato de venta (attamen non ex eo dicetur venditio, ſed locatio,) antes auia entrado cõ las palabras ordinarias de donaciones gratuitas, tunc, baſta la relacion de las cauſas enunciadas en el inſtrumento, ora ſea antes, ora deſpues del que cõtuuo la dicha donacion, para que ſe diga y preſuma que es remuneratoria, & ob cauſam rerum relatarum facta; aunque en la donacion principal huuieſſe dicho, que mere libere & ſimpliciter la hazia, Oldral. d. conſ. 5. quem ſequitur Ludou. Roman. in l. ſi verò, §. de viro, ff. ſoluto matrim. Alex. conſ. 40. n. 14. lib. 4. & melior omnibus Matienç. d. gl. 12. n. fin. ibi: *Ampliatur aſſertio hæc, vt procedat, etiam ſi ante, vel poſtquam merita exprimantur, poſuerit donans clauſulam illam generalem, ſcilicèt, purè, merè, liberè, & ſimpliciter donabit, &c. Hæc ſcilicet clauſula non facit, vt donatio deſinat eſſe remuneratoria, vel ob cauſam, quandoquidem poſtea, vel paulo ante fuit cauſa ſpecialis expreſſa, quæ commodum ipſius donatoris concernit, &c.* Que ſon

luga-

lugares y doctrinas ajustadissimas al caso deste pleyto.

De que resulta, que teniendo el dicho Doctor Antonio de Salinas en su fauor tantas razones concluyentissimas, como son, ser sucessor abintestato con llamamiẽto legal, hecha la donacion en don Miguel su hermano, por buenas obras y seruicios que Miguel de Salinas padre de entrambos le auia hecho, cuya satisfacion viene a ser el suceder aora en este mayorazgo el dicho Doctor parte de remuneracion dellas. No se porque camino pueda pretender el Licenciado Ambrosio de Salinas, q̃ ni tiene llamamiento, ni por aora esperança proxima alomenos hasta despues de la muerte del dicho Doctor Salinas, de suceder en este mayorazgo, y se puede dezir por el, de te non loquitur substitutio, vt refert Molina, lib. 1. c. 4. nu. 5. ibi: *Persona enim, quæ substitutionem allegat illam probare debet: aliàs semper ei dici potest, substitutio nõ loquitur de te.* Casanate, cons. 55. n. 50. y assi se deuen confirmar los autos de los Iuezes arbitros, sin embargo de que la otra parte diga, que no tuuierõ jurisdicion para pronunciar, por dezir que los mayorazgos no se pueden comprometer: porque aunque es conclusion llana, q̃ super bonis alienari prohibitis transactio, vel compromissum fieri non possunt, l. non solum, C. de præd. minor. c. cum tempore, de arbitris, vbi communiter scribentes, attamen, esta tiene algunas limitaciones que refiere el señor Doctor Luys de Molina, lib. 4. de primog. c. 9. per totum: y vna dellas es, quãdo todos los interessados, y en cuyo fauor prohibita est alienatio consentiunt, q̃ entonces queda con toda firmeza, verba illius sunt, n. 31. *Quinta & vltima limitatio sit, quando in compromisso, vel transactione consentiunt omnes, hi*

quo-

quorum fauore alienatio prohibita est. Cum enim eis cõsentientibus bona fideicommisso subiecta alienari possunt, l. quoties ab omnibus, C. de fideicommis. consequẽs est, vt à fortiori de illis eodem pacto compromitti, seu transigi valeat, &c.

Y assi auiẽdo interuenido en este todos los interessados que hasta aora han salido al pleyto, y mas quãdo ay tan notoria justicia, queda firmissima su determinacion, y quando no ayã tenido jurisdicion, se deue declarar al dicho Doctor Antonio de Salinas por legitimo sucessor en el dicho mayorazgo, y mãdar se le de la possession del. Y assi lo esperamos: salua in omnibus, &c.